IESVS, MARIA, IOSEF.

DISCVRSO, ENQVE SE INTENTA FVNDAR, QVE PABLO PEREZ PVEDE MANIFESTARSE NO OBSTANTE LA SENTENCIA DEL processo Foral, en que ha sido condenado a diez años de carcel.

Initium â Domino.

MVCHOS sienten, que no se puede dar por pena la Carcel, ex textu *in l. aut. damnum, §. solent, ff. de pœnis*, ibi. *Solent etiam Præsides in carcere continendos damnare, aut vt in vinculis contineantur, sed id eos facere non oportet, nam huiusmodi pœnæ interdictæ sunt, Carcer enim ad continendos homines, non ad puniendos haberi debet*, notãt Bartholus *tract. de Carcere, num. 2.* Parladorus *rer. quot. cap. fin. part. 5. §. 6.* Cancer *tom. 2. var. cap. 2. num. 66.* Franciscus Marcho *decis. 283. num. 3.* Caualcanus *de brach. Reg. 2. par. num. 323.* Menochius *de arbitrar. cas. 305.* latè, & curiosè Don Franciscus de Amaya *in l. 2. ex num. 11. cum seqq. C. de exactor.* ni se

A de-

deue ſubrogar en defecto de otra pena legal, Bobadilla *lil.3.cap.15.num.5.*

Los Romanos, ſolo caſtigauan a los eſclauos con eſta pena, *ex l. 2.C. de exactor. trib. lib.* 10. vt dixit Caballinus *caſu* 142. *num.* 3. A los libres no ſe podia dar carcel perpetua, Cujacius *lib.* 14. *Obſeruat.* 34. Menochius *de arbitrar. lib.* 1. *quæſt.* 89. Petrus Gregorius *lib.* 31. *ſyntag. cap.* 33. *num.* 24. & 25. Oſualdus ad Donel. *lib.15.com.cap.38.lit.H.* Salcedo *in comment. ad ll. Recop. fol.*142.*num.*11.12.13.

Pero lo contrario eſtà comunmente admitido (ſiue carcer ſit perpetuus, ſiue ad tempus) en los caſos que refieren Don Franciſco Salgado *de Regia protect. part.* 2. *cap.* 4. *num.* 205. 206. 207. Don Franciſco de Amaya *in d.l.* 2.*num.* 19. Auiles *in cap. Prætor* 18. *Gloſſa Carcel, num.* 2. *verſ. Sed tu dic.* Azeuedo *in l.*15 *tit.* 6. *num.* 9. *lib.* 3. *Recopilat.* Menochius *de arbitr. lib.* 1.*quæſt.*89.*num.*9. & 10. Solorçano *de parricidijs lib.* 1.*cap.fin.* Gregorius Lopez *in l.4.tit.31.ver. Al home libre*, Carena *de offic. Inquiſit. par.*3.*tit.*13.§. 2. Bobadilla *d.lib.3.cap.15.num.*8.

En eſte Reino la practica lo enſeña; pero no ſe halla prohibicion alguna, que el que ha ſido condenado a pena de carcel temporal, no pueda ſer manifeſtado; porque aunque es verdad, que por la ſentencia dada en el proceſſo Foral, queda extincta ipſo Foro la manifeſtacion, ex Foro 1. *de manifeſtat. perſon. anni* 1510. *in fine*, For. *vnic. de la carcel de los manifeſtados*, *anni* 1564. D. R. Seſſe, poſt Bardax. *de inhibitio. cap.* 1. §.2. *num.* 74. D. Ramirez *de leg. Regia*, §. 20. *num.* 19.*lit. V.* ſiendo la razon, para que las ſentencias ſe executen, *ex d. Foro anni* 1564. ibi: *Aya de dar, y librar*

brar el dicho preso al Iuez que hoviere de executar las dichas sentencias: eleganter Blancas *in Comment. fol. mihi* 351. ibi: *Si verò nihil fuit decretum cōtra ius, manifestationis tollitur interdictum, Regiorumque Iudicum, retardata illa excitatur potestas, vt nocentium supplicio, scelera, & fraudes constringantur*, no auiendo mas que executar, que el estar el preso en la carcel, se cumplirà con la sentencia, aunque estè manifestado, pues siempre queda en prision.

Porque no consiste en lo material de estar en la carcel Real, sino en que estè preso, aunque sea en diuerso lugar, D. Valenzuela *cons.* 74. *num.* 78. Guido Papæ, *quæst.* 253. *num.* 1. & 2. Rebuffus *in l. vinculorum appellatione, colum.* 3. *ff. de verbor. significa.* Menochius *de arbitr. casu* 530. *num.* 20. *cent.* 6. Y con propriedad cumplirà con la sentencia, aunque estê manifestado, pues no tiene otra pena que padecer, que el estar preso, y qualquiere detencion de carzel es pena, como lo explica con vn simil curioso, Salcedo *vbi sup. num.* 20. ibi: *Tamen in carcere detentio pœna est, cum sine miseria, fætore, & penuria vix esse posit, taliter, vt aues inclusa canendi voluptatem amittant, quid autem de hominibus dicendum?*

Y son tantas las miserias que se padecen en qualquiere carzel, que Libanio Sofista, auiendolas representado con grauedad, y persuadido con sentimiento, al Emperador Theodosio, por cognomento el Grande, le obligò à llorar, refert D. Solorzano *emblemate* 70. *num.* 24.

Y siendo la pena estar en la carzel, de la misma manera la tendrà estando en la carzel de los manifestados; *quoniam carceratus dicitur omnis is, qui non potest ad sui libitum ex loco recedere*, vt ex Clementina 1. §. *sanè de*

ha-

*hæred.*notant Boerius *decis.* 215. *num.* 15. Angelus *in l. vn. C. de priuat. car.* Idem *in l. qui carcerem, ff. quod metus causa,* Cauallus *resolut. crimin. casu* 8. *num.* 14. Tuschus *lit. C. conclus.* 82. *num.* 2. Caualcanus *decis.* 14. *num.* 1. 2. & 6. *par.* 5. Auendaño *in cap.* 5. Præt. *num.* 22. *lib.* 2.

Y si el fin de la ley es, que la manifestacion espire, para dar principio à la execucion de la sentencia, si esto se consigue, aunque el preso estê manifestado, se cumple con la intencion, y fin de la ley, a que siempre se deue atender, Griuellus *decis.* 114. *num.* 18. Valenzuela *cons.* 62. *nu.* 69. Decius *cons.* 350. *num.* 4. Rolandus *cons.* 58. *in fine vol.* 3. Y que se executa la sentencia es llano, pues siempre està preso, aunque manifestado, y la sentencia solo quiso quedara preso; y asi no es de encuentro la manifestacion, cō la disposicion foral; pues tiene el mismo efecto la sentencia, que si el preso estuuiera en la carzel Real, & efectus principaliter atenditur, & in omnibus consideratur, ex *l. cum seruus, ff. de v. o. l.* 2. *C. de alim. pup. præst.* Augustin. Barbos. *axiom.* 80. *num.* 3. & 4.

Ni obstarà el dezir, que quando la carzel se dà in pœnam, no podrà manifestarse el preso. Porque se responde, que al deudor se le dâ la carcel in pœnam, D. Monter *decis.* 7. *num.* 5. D. Sesse *decis.* 265. *num.* 3. *tomo* 3. Plebanus §. *capleta, num.* 21. Cuenca *in Scholijs claus.* 31. *nu.* 1. vbi D. Niño, *qui alios laudat*, y se practica el manifestarse cada dia, y no se quita el efecto de la manifestacion: no obstante que dexò escrito el Practico Molinos, que el preso por deuda ciuil no podia ser manifestado, *verb. Carcer, vers. Carcer dicitur, fol.* 58. *col.* 3. y que siempre se auia asi practicado, lo repite *verb. Manifestatio, vers. Manifestari non potest, fol.* 219. *col.* 3. ibi: *Manifestari non potest quis pro debito ciuili. Sic audi-*

ui

ni ab antiquis, quod erat semper practicatum in Aragonia; & licet hoc non esset scriptum in Foris, tamen quod erat in capitibus prudentum.

En el caso del Fuero *vnic. de veneratione Corporis Christi*, se da la carcel in pœnam, notat D. Monter *decis. 7. num.* 2. y no se halla en èl prohibicion de poderse manifestar el preso, lo que dize es; *E el Iudge no pueda dar a capleuta el tal delinquient: ante haya de passar, è passe la sobredita pena*: Luego bien se infiere, que aunque la carcel se dè in pœnam, procederà el poderse manifestar.

Y lo mismo, que se executa en la carcel Real, se consigue en la de los manifestados, pues segun la Obseruancia, *item petitio, tit. de postulando*, la demanda, no la puede vèr el acusado, ni su Procurador, hasta que sea interrogado, y no obstante que el preso se manifiesta, se cumple con la disposicion Foral, teniendolo recluido hasta que el Iuez lo interruega: Y assi no serà nouedad, que el que por sentencia està condenado a carcel temporal, la pueda tener en la de los manifestados, pues se consigue el fin de la sentencia.

A mas; que pueden ser tales las prisiones con que lo molesten en la carcel Real, que se haga vn contra Fuero, ex Foro *Item queremos, tit. de custodia reorum*, ibi: *E de manera, que las ditas prisiones siruan a custodia, è guarda de la persona presa: è que no sepan à turmèt, ni a vexacion indeuida*; y quando se teme algun contrafuero solo el rezelo es bastante para poder manifestarse. Ex Bardaxi *in Commentar. de priuileg. gen. Aragonum, num.* 37. ibi: *Maius his omnibus est priuilegium competens Aragonensibus, scilicet, quod si præmissa, & alia non seruantur, habent Iustitiam Aragonum, per*

quem

quem dicta priuilegia conseruentur, & grauamina illata reparentur: qui quidem, casu quo constet, vel præsumatur esse illatum grauamen, VEL TIMEATVR, NE FIAT, *est adeundus per viam manifestationis, &c.*

Concluyo, con que el intentar manifestarse Pablo Perez, no es para estoruar la execucion de la sentencia, ni para tener mas aliuio, pues solo la imaginacion de carcel tan dilatada, es bastante tormento para su pena, quia carcer assimilatur torturæ, vt ex Bartulo *in l.* 1. §. *diuus seuerus, de quæst.* notat Bertazolus *cons.* 162. *in addit. litt. D.* Franciscus Marco *decis.* 283. *num.* 3. Farinacius *de carc. quæst.* 27. *num.* 1. Guazinus *defens. reor.* 1. *p. defens.* 6. *cap.* 1. *num.* 27. Rolandus *cons.* 17. *num.* 22. *lib.* 3. Valenzuela *cons.* 74. *num.* 78. & 80. Lo que solicita, es, emplear el tiempo en el trabajo para el sustento de su familia, que estando manifestado lo podrà executar, y en la carcel Real, ni aun esto se le permite, siendo assi, que à los presos no puede negarseles el trabajar en la carzel, vt notat Colerius *de processu exec.* 1. *par. cap.* 6. *num.* 100. ibi: *Et sic non prohibentur aliquid lucrari, qui saltem otio non indulgere volunt*: y no ha de passar la pena a desesperacion, *ad l. interpretatione* 42. *ff. de pœnis*, ibi: *Pœnæ molliendæ sunt prius quam exasperandæ.*

Hæc libuit adnotare in solatium carcerati, nam vt monet D. Ambrosius *Dom.* 8. *post Penthecost. Eamus ad carceres, requiramus vinctos, humanis miseriis, & angoribus condoleamus*, refert Salcedo *ad ll. Recopilat. fol.* 144. *num.* 25. Saluo, &c. Cæsaraugust. 2. Septembris, 1659.

El Doctor Iuan Francisco de Agreda.